RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

IXe KAMER

A R R E S T

nr. 214.190 van 27 juni 2011
in de zaken A. 189.638/IX-6057
A. 192.042/IX-6290

In zake: Guy DECKX
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Martin Lebbe
kantoor houdend te 1050 Brussel
Louizalaan 106
bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen:

de BELGISCHE STAAT, vertegenwoordigd door de minister van Ambtenarenzaken
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Emmanuel Jacubowitz
kantoor houdend te 1160 Brussel
Tedescolaan 7
bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van de beroepen

1. Het beroep in de zaak A. 189.638/IX-6057, ingesteld op 4 september 2008, strekt tot de nietigverklaring van de beslissing van het Opleidingsinstituut van de Federale Overheid (hierna ook: het OFO) van 7 juli 2008 waarbij Guy Deckx niet geslaagd wordt verklaard voor de test ter afsluiting van de gecertificeerde opleiding FI03 "Toepassing van de algemene principes van het fiscaal recht".

Het beroep in de zaak A. 192.042/IX-6290, ingesteld op 2 april 2009, strekt tot de nietigverklaring van "een beslissing, [aan de verzoeker] medegedeeld met een brief van 5 februari 2009 van het Opleidingsinstituut van de Federale Overheid, […] in zoverre die beslissing impliciet inhoudt dat verweerder

geen beslissing zal nemen betreffende het al dan niet geslaagd zijn van de verzoeker voor de test die hij op 15 december 2007 heeft afgelegd en dat de verzoeker de gecertificeerde opleiding kan herdoen, wat inhoudt dat hij de betrokken test moet herdoen".

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft in de beide zaken een memorie van antwoord ingediend en de verzoeker heeft in de beide zaken een memorie van wederantwoord ingediend.

Auditeur Melissa Celis heeft een verslag opgesteld.

De verzoeker en de verwerende partij hebben in de beide zaken elk een verzoek tot voortzetting van het geding en een laatste memorie ingediend.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 6 juni 2011.

Staatsraad Bert Thys heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Martin Lebbe, die verschijnt voor de verzoeker, en advocaat Anthony Poppe, die loco advocaat Emmanuel Jacubowitz verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Auditeur Melissa Celis heeft een met dit arrest gedeeltelijk eensluidend advies gegeven.

Er is toepassing gemaakt van de bepalingen op het gebruik der talen, vervat in titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

III. Feiten

3.1. De verzoeker heeft deelgenomen aan de gecertificeerde opleiding “Toepassing van de algemene principes van het fiscaal recht FI03NL”, georganiseerd door het OFO.

Deze opleiding werd afgesloten met een test, die heeft plaatsgevonden op 15 december 2007.

3.2. Met een brief van 7 juli 2008 deelt de directeur-generaal van het OFO aan de verzoeker mee dat hij niet geslaagd is voor de voormelde test. De verzoeker behaalde namelijk 51,06 %, terwijl hij 60 % diende te behalen om te slagen.

Dit is de bestreden beslissing in de zaak A. 189.638/IX-6057.

3.3. Op 30 juli 2008 en 2 september 2008 neemt de verzoeker inzage van zijn examendossier. Bij die gelegenheden deelt hij aan het OFO schriftelijk een aantal opmerkingen mee met betrekking tot de gestelde vragen. Hij doet dit ook in een brief van 13 augustus 2008 aan de directeur-generaal van het OFO.

3.4. Na nog tal van klachten van andere deelnemers in verband met de voormelde certificeringstest te hebben ontvangen, beslist het OFO de volledige test voor te leggen aan twee externe experts, die hun verslag daarover op 23 december 2008 neerleggen.

Op 5 januari 2009 wordt dit verslag bezorgd aan twee interne experts, beiden ambtenaren van de Federale Overheidsdienst (hierna: FOD) Financiën.

Op 16 januari 2009 heeft een overlegvergadering plaats, georganiseerd door het OFO, tussen de interne en de externe experts in

aanwezigheid van de directeur-generaal en een attaché van het OFO, de voorzitter van het directiecomité van de FOD Personeel en Organisatie en een directeur van de FOD Financiën.

De interne experts leggen op 30 januari 2009 hun eindverslag neer.

Na afloop van de besprekingen tussen de interne en de externe experts wordt besloten dat over slechts 28 van de 50 vragen van de voormelde certificeringstest geen enkele twijfel bestaat en dat een test van 50 vragen, die gereduceerd wordt tot een test van 28 vragen, niet langer valide, betrouwbaar of relevant kan zijn.

3.5. Met een brief van 5 februari 2009 deelt de directeur-generaal van het OFO aan de verzoeker mee:

> "[…]
> Gelet op het algemeen beginsel van voorzichtigheid,
> overwegende dat de nietigverklaring van de resultaten van niet-slagen aan geen enkele ambtenaar enig nadeel kan berokkenen,
> overwegende daarentegen dat de nietigverklaring tot gevolg heeft dat de ambtenaren in staat gesteld worden om van een niet-ingekorte geldigheidsperiode te genieten, indien ze in de toekomst slagen voor een gecertificeerde opleiding,
> zonder een uitspraak te doen met betrekking tot de tegenstrijdige standpunten geuit door de interne en de externe experts of de bedenkingen geuit door deze laatsten,
> zonder op welke manier ook te erkennen dat de interne experts een fout zouden begaan hebben,
> zonder ook te erkennen dat het Instituut enige fout begaan heeft,
> teneinde een einde te maken aan een zwaarwegend geschil,
> heeft het Opleidingsinstituut van de Federale Overheid beslist om alle beslissingen m.b.t. het niet-slagen voor de test ter afsluiting van de gecertificeerde opleiding FI03 'Toepassing van de algemene principes van het fiscaal recht' nietig te verklaren.
> Deze beslissing heeft dus betrekking op de beslissing die u werd meegedeeld op 7 juli 2008. Voor zover u zich inschrijft of zich ondertussen ingeschreven heeft voor een gecertificeerde opleiding, zal de geldigheidsdatum voor de berekening van de premie blijven vastliggen op de oorspronkelijke datum.
> [...]"

Deze beslissing maakt het voorwerp uit van het beroep in de zaak A. 192.042/IX-6290 “in zoverre [ze] impliciet inhoudt dat verweerder geen beslissing zal nemen betreffende het al dan niet geslaagd zijn van de verzoeker voor de test die hij op 15 december 2007 heeft afgelegd en dat de verzoeker de gecertificeerde opleiding kan herdoen, wat inhoudt dat hij de betrokken test moet herdoen”.

IV. Samenvoeging van de zaken

4. De bestreden beslissing in de zaak A. 189.638/IX-6057 werd “nietig verklaard” door de bestreden beslissing in de zaak A. 192.042/IX-6290. De beide zaken hangen dan ook zodanig nauw samen dat er aanleiding is om ze met toepassing van artikel 60, derde lid, van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State samen te voegen.

V. Ontvankelijkheid van de beroepen

A. De zaak A. 189.638/IX-6057

5. De verwerende partij heeft op 5 februari 2009 alle beslissingen met betrekking tot het niet-slagen voor de test ter afsluiting van de gecertificeerde opleiding FI03 “Toepassing van de algemene principes van het fiscaal recht” nietig verklaard. Deze “nietigverklaring” kan niet anders worden begrepen dan dat de bedoelde beslissingen worden ingetrokken. Ook de in de zaak A. 189.638/IX-6057 bestreden beslissing van het OFO van 7 juli 2008 met betrekking tot het niet-slagen van de verzoeker voor de voormelde test is aldus ingetrokken.

Weliswaar heeft de verzoeker op 2 april 2009 een beroep tot nietigverklaring van de voormelde beslissing van het OFO van 5 februari 2009 bij de Raad van State ingesteld, doch dit beroep beoogt slechts de vernietiging van

deze beslissing in de hiervóór onder de randnummers 1 en 3.5 aangegeven mate en dus niet in zoverre deze beslissing de bestreden beslissing van het OFO van 7 juli 2008 intrekt. De intrekking van de laatstgenoemde beslissing is dan ook definitief.

Ambtshalve moet dienvolgens worden vastgesteld dat het beroep tot nietigverklaring in de zaak A. 189.638/IX-6057 niet ontvankelijk is wegens het teloorgaan van zijn voorwerp.

B. De zaak A. 192.042/IX-6290

6. De verzoeker vordert de nietigverklaring van de beslissing van het OFO van 5 februari 2009 "in zoverre [ze] impliciet inhoudt dat verweerder geen beslissing zal nemen betreffende het al dan niet geslaagd zijn van de verzoeker voor de test die hij op 15 december 2007 heeft afgelegd en dat de verzoeker de gecertificeerde opleiding kan herdoen, wat inhoudt dat hij de betrokken test moet herdoen".

De beslissing van het OFO van 5 februari 2009 heeft alle beslissingen met betrekking tot het niet-slagen voor de test van 15 december 2007 ter afsluiting van de gecertificeerde opleiding FI03 "Toepassing van de algemene principes van het fiscaal recht" nietig verklaard, derhalve ook de beslissing van het OFO van 7 juli 2008 om de verzoeker voor deze test niet-geslaagd te verklaren. De voormelde beslissing heeft dan ook tot gevolg dat de verzoeker niet langer niet-geslaagd is voor de genoemde certificeringstest.

De Raad van State heeft in zijn arresten nrs. 197.173, 197.175 en 197.176 van 22 oktober 2009 overwogen dat "deze intrekking noch tot voorwerp, noch tot gevolg kan hebben dat het bestuur onttrokken wordt aan de verplichting om zich uit te spreken over het slagen of het niet-slagen van de verzoeker voor de certificeringstest" (vertaling). De Raad van State bevestigt deze overweging voor de voorliggende zaak. Hij voegt eraan toe dat de intrekkingsbeslissing van het

OFO van 5 februari 2009 als zodanig niet eraan in de weg staat dat de verzoeker alsnog een beslissing kan verkrijgen over zijn slagen of niet-slagen voor de certificeringstest van 15 december 2007 en dat de voormelde beslissing niet geacht kan worden te impliceren dat het genoemde opleidingsinstituut weigert om een beslissing te nemen over het slagen of het niet-slagen van de verzoeker voor die test. Dit geldt in het bijzonder ook voor zover de beslissing van het OFO van 5 februari 2009 bepaalt dat de geldigheidsdatum voor de berekening van de premie behouden blijft op de oorspronkelijke datum indien de verzoeker zich (opnieuw) inschrijft of ingeschreven heeft voor een gecertificeerde opleiding. Zoals de Raad van State heeft geoordeeld in zijn arresten nrs. 199.672 tot 199.675 van 19 januari 2010 over de beroepen tot nietigverklaring die door andere niet-geslaagden voor de voormelde certificeringstest werden ingediend tegen dezelfde bepaling, berokkent deze bepaling, die een modaliteit vaststelt van de toekenning van de premie na een nieuwe inschrijving voor een gecertificeerde opleiding, overigens aan de betrokkenen geen nadeel dat hun belang bij het beroep zou kunnen verantwoorden.

Dat in de beslissing van het OFO van 5 februari 2009 geen impliciete weigering kan worden onderkend om zich uit te spreken over het al dan niet geslaagd zijn van diegenen die aanvankelijk niet-geslaagd werden bevonden voor de certificeringstest van 15 december 2007, maar wier niet-geslaagd zijn werd teniet gedaan, wordt bevestigd door hetgeen de verzoeker in zijn laatste memorie zelf aanvoert, namelijk dat de verwerende partij op 12 maart 2010 nog “minstens twee deelnemers” wier niet-slagen ook door de beslissing van 5 februari 2009 was teniet gedaan, geslaagd heeft verklaard.

Ambtshalve moet derhalve worden vastgesteld dat het beroep gericht tegen de impliciete weigering van de verwerende partij om een beslissing te nemen over het al dan niet geslaagd zijn van de verzoeker voor de certificeringstest van 15 december 2007, geen voorwerp heeft.

VI. Kosten

7. Gelet op de intrekking van de bestreden beslissing in de zaak A. 189.638/IX-6057, is het gepast de kosten van het beroep tot nietigverklaring in deze zaak ten laste van de verwerende partij te leggen.

BESLISSING

1. De zaken A. 189.638/IX-6057 en A. 192.042/IX-6290 worden samengevoegd.

2. De Raad van State verwerpt het beroep in de beide zaken.

3. De verwerende partij wordt verwezen in de kosten van het beroep tot nietigverklaring, begroot op 175 euro, in de zaak A. 189.638/IX-6057.

De verzoeker wordt verwezen in de kosten van het beroep tot nietigverklaring, begroot op 175 euro, in de zaak A. 192.042/IX-6290.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van 27 juni 2011, door de Raad van State, IXe kamer, samengesteld uit:

André Vandendriessche,	kamervoorzitter,
Daniël Moons,	staatsraad,
Bert Thys,	staatsraad,

bijgestaan door

Vera Wauters,	griffier.

De griffier	**De voorzitter**
Vera Wauters	**André Vandendriessche**